

DECIZIE

21 septembrie 2016

mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit
al Curții Supreme de Justiție

în componență:

Președintele,

judecătorul:

Judecătorii:

Svetlana Filincova

Maria Ghervas, Iurie Bejenaru,

Dumitru Mardari și Sveatoslav Moldovan

examinând recursul declarat de avocatul Pelin Valeriu în interesele lui Cotelea Alexandru, în pricina civilă la cererea de chemare în judecată depusă de avocatul Pelin Valeriu în interesele lui Cotelea Alexandru împotriva Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale cu privire la contestarea actului administrativ, obligarea calculării stagiului de muncă în mod avantajos și compensarea cheltuielilor de judecată, împotriva deciziei Curții de Apel Chișinău din 30 martie 2016, prin care s-a admis apelul declarat de Serviciul Protecției Civile și Situațiilor Excepționale, s-a casat hotărârea Judecătoriei Centru mun. Chișinău din 03 iulie 2015 și s-a emis o nouă hotărâre de respingere a acțiunii

c o n s t a t ă

Prin mandatul și procura din 27 februarie 2015 avocatul Pelin Valeriu a fost împuternicit de Cotelea Alexandru să-i acorde asistență juridică în instanța de judecată cu dreptul de a semna și depune cerere de chemare în judecată, de a ataca hotărârea judecătorească (f.d. 4).

La 02 martie 2015 avocatul Valeriu Pelin a depus în interesele lui Cotelea Alexandru cerere de chemare în judecată cu privire la recunoașterea ca fiind neîntemeiat și ilegal refuzul, obligarea calculării în mod avantajos a stagiului de muncă și compensarea cheltuielilor de judecată (f.d. 5-7).

În motivarea cererii de chemare în judecată avocatul Valeriu Pelin a indicat că Cotelea Alexandru activează în organele Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale începând cu 1997 în calitate de șef direcție operații în gradul de locotent- colonel.

Începând cu 24 octombrie 2001 Cotelea Alexandru a activat în calitate de scafandrier, care este o specialitate specifică cu pericol sporit și presupune calcularea stagiului de muncă în condiții avantajoase.

Comisia de calificare a scafandrierilor a calificat activitatea lui Cotelea Alexandru în perioada de la 24 octombrie 2001 – 01 iulie 2003 și de la 01 ianuarie 2010 până în prezent în calitate de scafandrier de clasa III, specialitatea 3.

Activitatea de scafandrier a fost reglementată prin Hotărârea Consiliului Miniștrilor a Uniunii Republicilor Sovietice Socialiste nr. 876 din 27 iulie 1959, prin care s-au aprobat Regulile unice a calculării stagiului scafandrierilor.

Prin punctul 2 al Decretului Președintelui Republicii Moldova nr. 73 din 18 martie 1992 cu privire la trecerea unităților militare sub jurisdicția Republicii Moldova până la elaborarea statutelor și altor acte urmează a fi aplicată legislația Uniunii Republicilor Sovietice Socialiste.

La 28 ianuarie 2015 Cotelea Alexandru a adresat pârâtului cerere prealabilă cu privire la calcularea stagiului de scafandrier în mod avantajos, însă prin răspunsul din 27 februarie 2015 cererea acestuia a fost respinsă.

Cere avocatul Pelin Valeriu recunoașterea ca fiind neîntemeiat și ilegal refuzul Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale nr. 19/6-338 din 27 februarie 2015 cu privire la calcularea stagiului de specialitate de scafandrier în mod avantajos; obligarea calculării în mod avantajos a stagiului pentru perioada de la 24 octombrie 2001 – 01 iulie 2003 și de la 01 ianuarie 2010 până în prezent, în care Cotelea Alexandru a activat în calitate de scafandrier și compensarea cheltuielilor de judecată (f.d. 5-7).

Prin hotărârea Judecătorei Centru mun. Chișinău din 03 iulie 2015 s-a admis cererea de chemare în judecată depusă de Cotelea Alexandru.

S-a recunoscut neîntemeiat și ilegal refuzul Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale nr. 19/6-338 din 27 februarie 2015 privind calcularea stagiului de specialitate de scafandrier în mod avantajos, ca o lună și jumătate de stagi pentru o lună de serviciu.

S-a obligat Serviciul Protecției Civile și Situațiilor Excepționale să-i calculeze lui Cotelea Alexandru stagiul de specialitate de scafandrier în mod avantajos, ca o lună și jumătate de stagi pentru o lună de serviciu pentru perioada de la 24 octombrie 2001 – 01 iulie 2003 și de la 01 ianuarie 2010 până la pronunțarea hotărârii (f.d. 153, 155-161).

Prin procura din 17 iunie 2015 Solomon Rada a fost împuternicită de Serviciul Protecției Civile și Situațiilor Excepționale să-i reprezinte interesele în instanța de judecată cu dreptul de a ataca hotărârea judecătorească (f.d. 174).

La 13 iulie 2015 reprezentantul Solomon Rada a declarat în interesele Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale apel nemotivat împotriva hotărârii Judecătorei Centru mun. Chișinău din 03 iulie 2015, iar la 26 noiembrie 2015 apel motivat împotriva aceleiași hotărâri (f.d. 163-164; 175-177).

Curtea de Apel Chișinău prin decizia din 30 martie 2016 a admis apelul declarat de Serviciul Protecției Civile și Situațiilor Excepționale, a casat hotărârea Judecătorei Centru mun. Chișinău din 03 iulie 2015 și a emis o nouă hotărâre de respingere a acțiunii (f.d. 189-195).

La 20 iulie 2016 avocatul Pelin Valeriu a declarat în interesele lui Cotelea Alexandru recurs împotriva deciziei Curții de Apel Chișinău din 30 martie 2016, solicitând admiterea acestuia, casarea deciziei instanței de apel și menținerea hotărârii primei instanțe.

În motivarea cererii de recurs avocatul Pelin Valeriu a indicat că Cotelea Alexandru primind adaos la salariu ca înlesnire pentru activitatea de scafandrier, ore de odihnă suplimentare pentru activitatea specializată în lucrări sub apă, are dreptul la calcularea stagiului de muncă în mod avantajos.

Pentru calcularea vechimii în muncă este necesar ca persoana să întrunească două condiții: instituția în care persoana îndeplinește serviciul să fie o subdiviziune prevăzută în punctul 8 al Hotărârii Guvernului nr. 78 din 21 februarie 1994 și persoana să-și exercite serviciul nemijlocit.

În conformitate cu art. 439 alin. (2) Codul de procedură civilă, după parvenirea dosarului, un complet din 3 judecători decide asupra admisibilității recursului, dispune expedierea copieii de pe recurs intimatului, cu înștiințarea despre necesitatea depunerii obligatorii a referinței timp de o lună de la data primirii acesteia. În cazul neprezentării referinței în termenul stabilit, admisibilitatea recursului se decide în lipsa acesteia.

Prin referința depusă la 22 august 2016 reprezentantul Ciurea Rada în interesele Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale a solicitat respingerea recursului.

Completul Colegiului civil, comercial și de contencios administrativ al Curții Supreme de Justiție prin încheierea din 14 septembrie 2016 a considerat recursul admisibil fără a prejudicia fondul și a dispus judecarea acestuia de către completul din 5 judecători.

În conformitate cu art. 441 Codul de procedură civilă, în cazul în care recursul este considerat admisibil, un complet din 5 judecători examinează fondul recursului.

În conformitate cu art. 442 alin. (1) Codul de procedură civilă, judecând recursul declarat împotriva deciziei date în apel, instanța verifică, în limitele invocate în recurs și în baza referinței depuse de către intimat, legalitatea hotărârii atacate, fără a administra noi dovezi.

În conformitate cu art. 444 Codul de procedură civilă, recursul se examinează fără înștiințarea participanților la proces.

Judecând recursul declarat de avocatul Pelin Valeriu în interesele lui Cotelea Alexandru în limitele invocate pe baza materialelor din dosar și a referinței depuse de reprezentantul Ciurea Rada în interesele Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră că acesta este depus în termen, întemeiat și care urmează a fi admis cu casarea deciziei instanței de apel și menținerea hotărârii primei instanțe din următoarele motive.

În conformitate cu art. 434 Codul de procedură civilă, recursul se declară în termen de 2 luni de la data comunicării hotărârii sau a deciziei integrale.

Curtea de Apel Chișinău a expediat în adresa părților copia deciziei din 30 martie 2016 la 20 iunie 2016 (f.d. 197).

Prin urmare, recursul declarat de avocatul Pelin Valeriu în interesele lui Cotelea Alexandru la 20 iulie 2016 este depus în termen.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. f) Codul de procedură civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul, să caseze decizia instanței de apel și să mențină hotărârea primei instanțe.

Judecând pricina în ordine de recurs, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție a constatat că Judecătoria Centru mun. Chișinău a examinat pricina cu aplicarea corectă a normelor de drept material și a emis o hotărâre legală, iar instanța de apel a apreciat arbitrar probele administrate.

Din actele pricinii rezultă că Cotelea Alexandru a fost angajat la Serviciul Protecției Civile și Situațiilor Excepționale la 17 februarie 2000 (f.d. 24).

Prin ordinul comandantului detașamentului salvare nr. 2 – P. Coșleț nr. 149 din 09 octombrie 2001 șeful grupei destinație specială locotent major Cotelea Alexandru s-a numit superior pentru organizarea activității echipei de cursanți pe perioada de instruire a salvatorilor de apă la specialitățile de scafandrier-salvator și începând cu 09 octombrie 2001 să se prezinte la instruire în incinta stației de salvare a lacului Valea Morilor (f.d. 90).

Prin ordinul Departamentului Situațiilor Excepționale nr. 75 din 07 octombrie 2002 locotent major Cotelea Alexandru, șef gardă Serviciul salvare Detașamentul căutare-salvare nr. 2 a fost numit în funcția de șef serviciu Scafandri de Cercetare Detașamentul specializat pentru efectuarea lucrărilor primordiale de salvare (f.d. 25).

La 23 decembrie 2014 Detașamentul căutare-salvare nr. 1 din cadrul Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale a prezentat Registrul de evidență a lucrărilor subacvatice a lui Cotelea Alexandru pentru anii 2001, 2002, 2003, 2010, 2011, 2012, 2013 și 2014 (f.d. 27).

Prin procesul-verbal nr. 1 din 17 ianuarie 2015 al ședinței comisiei de calificare a scafandrierilor a Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale s-a stabilit desfășurarea lucrărilor subacvatice de către Cotelea Alexandru:

- *anul 2001* (octombrie-decembrie) – în Registrul de evidență a lucrărilor subacvatice a Detașamentului salvare nr. 2, înregistrări nu sunt, iar conform cartelei individuale a scafandrierului nr. 160 – *16 ore 05 min*;

- *anul 2002* - conform Registrului de evidență a lucrărilor subacvatice a Detașamentului specializat pentru efectuarea lucrărilor primordiale de salvare – *04 ore 16 min*, iar conform cartelei individuale a scafandrierului nr. 160 – *113 ore 25 min*;

- *anul 2003 (ianuarie-februarie)*- conform Registrului de evidență a lucrărilor subacvatice a Detașamentului specializat pentru efectuarea lucrărilor primordiale de salvare – *30 ore 20 min*, iar conform cartelei individuale a scafandrierului nr. 160 – *31 ore 12 min*;

- *2010* – conform Registrului de evidență a lucrărilor subacvatice nr. 4 a Detașamentului căutare-salvare nr.1 – *71 ore*;

- *anul 2011* – conform Registrului de evidență a lucrărilor subacvatice nr. 4 a Detașamentului căutare-salvare nr. 1 – *69 ore*, iar conform cartelei individuale de scafandrier nr. 160 – *60 ore 10 min*;

- *anul 2012* – conform Registrului de evidență a lucrărilor subacvatice nr. 173 a Detașamentului căutare-salvare nr. 1- *63 ore 33 min*;

- *anul 2013* – conform ordinului șefului Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale nr. 236 din 14 noiembrie 2014 – *60 ore 16 min*;

- *anul 2014* – conform Registrului de evidență a lucrărilor subacvatice nr. 12 a Detașamentului de căutare-salvare nr. 1 - *60 ore 52 min* (f.d. 13-15).

Procesul –verbal nr. 1 din 17 ianuarie 2015 al ședinței comisiei de calificare a scafandrierilor a fost aprobat de șeful Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale (f.d. 13-15).

Din registrul de evidență a carnetelor personale și medicale a scafandrierilor rezultă că Cotelea Alexandru deține carnetul nr. 160 (f.d. 22-23).

În carnetul personal a scafandrierului nr. 160 sunt indicate orele lucrate de Cotelea Alexandru sub apă (f.d. 28-31).

Așadar, Cotelea Alexandru a exercitat atribuții de scafandru.

Prin ordinul Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale nr. 82 din 05 iunie 2012 s-a aprobat Regulamentul privind organizarea și efectuarea lucrărilor subacvatice (f.d. 49).

Punctul 23 din Regulamentul privind organizarea și efectuarea lucrărilor subacvatice, aprobat prin ordinul Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale nr. 82 din 05 iunie 2012, prevede că pentru menținerea nivelului de pregătire profesională norma anuală de ore sub apă pentru scafandrier categoria III este de 60 ore (f.d. 50-64, 56).

Cotelea Alexandru a acumulat numărul de ore necesare pentru menținerea nivelului de pregătire profesională în calitate se scafandru.

Din fișele de calcul a salariului rezultă că lui Cotelea Alexandru i s-a calculat spor la salariu pentru executarea lucrărilor în măști izolate, în condiții extreme, risc și condiții specifice (f.d. 138-142).

Conform pct. 8 lit. c) Hotărârea Guvernului cu privire la modul de calculare a vechimii în muncă, stabilire și plată a pensiilor și indemnizațiilor militarilor, persoanelor din corpul de comandă și din trupele organelor afacerilor interne, colaboratorilor Centrului Național Anticorupție și sistemului penitenciar nr. 78 din 21 februarie 1994, în redacția Hotărârii Guvernului nr. 273 din 02 mai 2012, la calcularea vechimii în muncă pentru stabilirea pensiei militarilor care au îndeplinit serviciul prin contract, persoanelor din corpul de comandă și din trupele organelor afacerilor interne, corpului de ofițeri și subofițeri ai Poliției de Frontieră, colaboratorilor Centrului Național Anticorupție și a sistemului penitenciar, se acordă următoarele înlesniri: o lună și jumătate vechime în muncă pentru o lună de serviciu: în toate funcțiile și specialitățile de scafandru – în condiții stabilite de Ministerul Apărării.

În corespundere cu norma de drept citată, prima instanță corect a admis acțiunea lui Cotelea Alexandru și a obligat Serviciul Protecției Civile și Situațiilor Excepționale să-i calculeze stagiul de specialitate de scafandrier în mod avantajos, ca o lună și jumătate de stagiu pentru o lună de serviciu pentru perioada de la 24 octombrie 2001 – 01 iulie 2003 și de la 01 ianuarie 2010 până la pronunțarea hotărârii.

Este eronat argumentul intimatului că modificările operate în Hotărârea Guvernului nr. 78 din 21 februarie 1994 prin Hotărârea Guvernului nr. 273 din 02 mai 2012 cu privire la calcularea vechimii în muncă în condiții avantajoase nu urmează a fi aplicate.

Vechimea în muncă în condiții avantajoase trebuie să fie calculată pentru întreaga perioadă de activitate a persoanei în funcția respectivă.

Or, în Hotărârea Guvernului nr. 78 din 21 februarie 1994, în redacția Hotărârii Guvernului nr. 273 din 02 mai 2012, nu este indicat că calcularea vechimii în muncă în condiții avantajoase se va efectua doar pentru viitor.

Astfel, din considerentele menționate și având în vedere că Curtea de Apel Chișinău a apreciat arbitrar probele administrate și a aplicat eronat normele de drept material, iar hotărârea Judecătoriei Centru mun. Chișinău din 03 iulie 2015 este legală și întemeiată, adoptată cu respectarea normelor de drept material și procedural, cu verificarea și aprecierea probelor administrate în conformitate cu art. 130 Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție ajunge la concluzia de a admite recursul, de a casa decizia instanței de apel și de a menține hotărârea primei instanțe.

În conformitate cu art. 445 alin. (1) lit. f) Codul de procedură civilă, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de avocatul Pelin Valeriu în interesele lui Cotelea Alexandru.

Se casează decizia Curții de Apel Chișinău din 30 martie 2016 și se menține hotărârea Judecătorei Centru mun. Chișinău din 03 iulie 2015, în pricina civilă la cererea de chemare în judecată depusă de avocatul Pelin Valeriu în interesele lui Cotelea Alexandru împotriva Serviciului Protecției Civile și Situațiilor Excepționale cu privire la contestarea actului administrativ, obligarea calculării stagiului de muncă în mod avantajos și compensarea cheltuielilor de judecată.

Decizia este irevocabilă din momentul emiterii.

Președinte,
Judecătorul:

Svetlana Filincova

Judecătorii:

Maria Ghervas

Iurie Bejenaru

Dumitru Mardari

Sveatoslav Moldovan